

11 мая 2016 года

Нашим клиентам и друзьям

ИНФОРМАЦИОННЫЙ МЕМОРАНДУМ по новому Закону РК «Об арбитраже»

С 20 апреля 2016 года введен в действие новый Закон РК «Об арбитраже» (далее – «Закон»).

Закон объединил в себе положения ранее действовавших Закона о международном арбитраже¹ и Закона о третейских судах². В связи с этим понятия «третейский суд», который разрешал споры между резидентами РК, и «международный арбитраж», который разрешал споры с участием нерезидента или нескольких нерезидентов, теперь объединены общим термином «арбитраж», а ряд ограничений, установленных Законом о третейских судах, распространяется теперь на споры с участием нерезидентов РК. Закон также ввел другие новшества, краткий обзор наиболее существенных из них предлагается в настоящем Меморандуме.

1. Арбитражное соглашение

1.1 Автономность арбитражного соглашения

Впервые законодательно закреплён принцип так называемой «автономности» или «делимости» арбитражного соглашения, который заключается в том, что отмена, изменение или признание недействительным основного соглашения не приводят к прекращению, изменению или признанию недействительной арбитражной оговорки, и наоборот.

1.2 Содержание арбитражного соглашения

Сохранив положения ранее действовавших законов о письменной форме арбитражного соглашения, Закон устанавливает требования к его содержанию. Арбитражное соглашение должно содержать:

- намерение сторон о передаче спора в арбитраж;
- указание предмета, который подлежит рассмотрению арбитражем;
- указание конкретного арбитража;
- согласие уполномоченного органа соответствующей отрасли или местного исполнительного органа в случаях, указанных ниже в п. 2.1. Меморандума.

1.3 Способы заключения арбитражного соглашения

Предусмотрена возможность заключения арбитражного соглашения путем присоединения к договору, если такое соглашение заключено после возникновения оснований для предъявления иска.

Закон также допускает заключение арбитражного соглашения путем обмена иском и отзывом на иск, в которых одна из сторон утверждает о наличии соглашения, а другая против этого

1 Закон РК от 28 декабря 2004 года № 23-III «О международном арбитраже» (далее – «Закон о международном арбитраже»).

2 Закон РК от 28 декабря 2004 года № 22-III «О третейских судах» (далее – «Закон о третейских судах»).



не возражает. Ранее аналогичные положения предусматривались только в регламентах некоторых арбитражных институтов.

1.4 Односторонний отказ от арбитражного соглашения

Закон предусмотрел возможность одностороннего отказа от арбитражного соглашения до возникновения спора при условии уведомления второй стороны о таком отказе в разумные сроки.

2. Ограничения, связанные с рассмотрением споров, стороной которых являются юридические лица с государственным участием

2.1 Необходимость получения согласия уполномоченного органа

Арбитраж не вправе рассматривать споры с участием государственных органов, государственных предприятий, а также юридических лиц, 50 и более процентов голосующих акций (долей участия в уставном капитале) которых прямо или косвенно принадлежат государству без согласия уполномоченного органа соответствующей отрасли (в отношении республиканского имущества) или местного исполнительного органа (в отношении коммунального имущества) (далее указанные органы именуется как «Уполномоченный орган»).

Вышеуказанные юридические лица, намеревающиеся заключить арбитражное соглашение, направляют запрос в Уполномоченный орган с указанием сумм прогнозируемых расходов на арбитражное разбирательство. Уполномоченный орган рассматривает запрос в течение 15 календарных дней и письменно уведомляет о согласии или об отказе в даче согласия на заключение арбитражного соглашения. При рассмотрении запроса учитывается экономическая безопасность и интересы государства.

2.2 Невозможность выбора применимого права

При рассмотрении спора, стороной которого являются государственные органы, государственные предприятия, а также юридические лица, 50 и более процентов голосующих акций (долей участия в уставном капитале) которых прямо или косвенно принадлежат государству, применяется законодательство РК, если иное не установлено международными договорами, ратифицированными РК.

3. Арбитражное решение

3.1 Новые основания для отмены арбитражного решения

Помимо ранее существовавших оснований для отмены арбитражного решения Закон допускает его отмену в случаях, если будут представлены доказательства того, что:

- имеется вступившее в законную силу, вынесенное по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение суда или арбитражное решение либо определение суда или арбитража о прекращении производства по делу в связи с отказом истца от иска;
- арбитражное решение не отвечает требованиям Закона о письменной форме и подписи.

Вместе с тем следует отметить, что широко критикуемое положение Закона о третейских судах, допускающее возможность отмены решения в связи с его противоречием принципу законности, не вошло в новый Закон.

3.2 Пересмотр решения по вновь открывшимся обстоятельствам

Установлена возможность пересмотра решения арбитража по вновь открывшимся обстоятельствам, к которым Закон относит:

- установленные вступившим в силу приговором суда заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, подложность документов либо вещественных доказательств, повлекшие за собой принятие незаконного либо необоснованного решения;
- установленные вступившим в силу приговором суда преступные действия сторон, других лиц, участвующих в деле, либо их представителей или преступные деяния арбитра, совершенные при рассмотрении данного дела;
- признание Конституционным Советом РК неконституционным нормативного правового акта, который был применен арбитражем при вынесении арбитражного решения.

4. Другие изменения

4.1 Арбитражная палата

Предусмотрено создание Арбитражной палаты Казахстана – некоммерческой организации, представляющей собой объединение постоянно действующих арбитражей и арбитров.

К полномочиям Арбитражной палаты, в частности, относятся:

- мониторинг состояния арбитражной деятельности и хранения дел в постоянно действующих арбитражах;
- ведение реестра арбитров постоянно действующих арбитражей, а также арбитров, являющихся членами Арбитражной палаты;
- назначение арбитра из числа лиц, находящихся в реестрах Арбитражной палаты или постоянно действующего арбитража, а также прекращение полномочий арбитра, назначенного для разрешения конкретного спора в случаях, установленных Законом.

4.2 Требования к арбитрам

Возраст, по достижению которого лицо может быть избрано (назначено) арбитром, увеличен с 25 до 30 лет. Законом также установлено, что арбитр должен иметь высшее образование и стаж работы по специальности не менее 5 лет. Арбитр, разрешающий спор единолично, должен иметь высшее юридическое образование. В случае коллегиального разрешения спора высшее юридическое образование должен иметь председатель состава арбитража.

Ранее действовавшие Закон о международном арбитраже и Закон о третейских судах содержали аналогичные требования к образованию, но требования к стажу работы (не менее 2-х лет) устанавливали только для случаев, когда арбитр рассматривал спор единолично.

4.3 Основания для отвода арбитра

Закон детально регламентирует основания для отвода арбитра, относя к ним следующие обстоятельства, вызывающие сомнение в его беспристрастности и (или) компетентности:

- тесно связанное с арбитром лицо является стороной спора или арбитр иным образом может ожидать для себя значительной выгоды или ущерба в зависимости от результата рассмотрения спора;
- арбитр или тесно связанное с ним лицо является руководителем юридического лица, его филиала или представительства, являющегося стороной спора, или иным образом

представляет сторону или иное лицо, которое может ожидать значительной выгоды или ущерба в зависимости от результата рассмотрения спора;

- арбитр выступал в качестве эксперта или иным образом заранее определил свою позицию в споре или содействовал стороне спора в подготовке или изложении ее позиции;
- арбитр получил или потребовал вознаграждение в связи с рассмотрением данного дела, не предусмотренное Законом;
- арбитр необоснованно не соблюдает сроки арбитражного разбирательства.

При этом под тесно связанным с арбитром лицом Закон понимает лицо, которое является супругом(ой) арбитра или его близким родственником, свойственником либо работником постоянно действующего арбитража, состоит в трудовых или иных договорных отношениях с арбитром или имеет иные связи, свидетельствующие о его зависимости от арбитра.

4.4 Установление сроков

Закон устанавливает следующие сроки, если они не установлены регламентами постоянно действующих арбитражей или соглашением сторон:

- срок возбуждения арбитражного разбирательства – 10 календарных дней с даты принятия арбитражем искового заявления;
- срок подготовки дела к арбитражному разбирательству - 15 календарных дней со дня принятия искового заявления. В исключительных случаях по делам особой сложности этот срок может быть продлен до одного месяца;
- срок рассмотрения спора арбитражем - до 2-х месяцев со дня окончания подготовки дела к арбитражному разбирательству. Указанный срок также может быть продлен арбитражем, исходя из сложности рассматриваемого спора.

Если в связи с данным информационным меморандумом у вас появятся какие-либо дополнительные вопросы, мы будем рады предоставить более подробную информацию.

С уважением,
Юридическая фирма AEQUITAS